

# WTO 框架下中国外资立法现状及思路

刘美蓉

(厦门大学法学院, 福建 厦门 361005)

[摘要] 我国外资法律制度的形成是一个不断调整、不断提高的完善过程, 目前已经形成了一个以《中外合资经营企业法》、《中外合作经营企业法》、《外资企业法》为基础的比较健全的、和国内立法交叉在一起的外资立法框架。从我国外资立法的时间角度和框架角度出发, 横向、纵向地分析了外资立法的现状, 讨论了加入 WTO 后, 《与贸易有关的投资措施协议》给我国外资立法带来的挑战, 并提出了相应的建议和对策。

[关键词] WTO; 外资立法; TRIMS

[中图分类号] F279

[文献标识码] A

[文章编号] 1005-913X(2002)09-0040-02

## 一、我国外资立法的形成与现状

1979年, 第五届全国人民代表大会第二次会议通过《中外合资经营企业法》, 允许外国公司、企业和其它经济组织或个人, 在我国境内, 同我国的公司、企业或其它经济组织共同举办合营企业。这一立法打开外商来华投资的大门, 规范了外商来华合资经营行为。1986年4月, 第六届全国人民代表大会第四次会议通过了《中外合资经营企业法》, 允许外国的企业和其他经济组织或者个人在我国境内举办外资企业, 并保护外资企业的合法权益。1987年3月, 出台了《关于中外合资经营企业注册资本与投资总额比例的暂行规定》, 规定投资总额受注册资本控制。1988年4月, 第七届全国人民代表大会第一次会议通过《中华人民共和国中外合作经营企业法》。

1990年, 我国发布了《中华人民共和国外资企业法实施细则》, 规定了外资企业法的具体实施程序。同年, 第七届全国人民代表大会第三次会议通过了《关于修改〈中华人民共和国中外合资经营企业法〉的决定》对《中外合资经营企业法》作了第一次修正。1995年发布《指导外商投资方向暂行规定》、《外商投资产业指导目录》, 首次以法规形式对外公布鼓励、允许、限制和禁止外商在华投资的产业领域。

2000年10月, 第九届全国人民代表大会常务委员会对《外资企业法》和《中外合作经营企业

法》分别进行了修订。2001年3月第九届全国人民代表大会第四次会议《关于修改〈中华人民共和国中外合资经营企业法〉的决定》对《中外合资经营企业法》作了第二次修正。2001年4月通过了《国务院关于修改〈中华人民共和国外资企业法实施细则〉的决定》, 对《外资企业法实施细则》作出了第二次修订。这些修订表明了我国正在通过立法的形式来引导外商投资的流向, 鼓励外资企业按国际惯例运营。

以上分析表明, 我国外资立法可以分为三个阶段: 1979年——1989年的形成阶段, 在这一阶段, 为了吸收外资和引进国外先进的技术, 鼓励外国投资者在中国直接投资, 并对外国投资者的利益提供切实的法律保障, 相继制定了一批调整外商投资的配套法规, 基本建立了与外商投资相适应的法律框架, 其中包括调整外商投资的基本法: 《中外合资经营企业法》及其《实施条例》、《中外合作经营企业法》及其《实施细则》、《外资企业法》及其《实施细则》; 1990年——1999年的调整阶段, 在前一阶段中, 我国引进外资的重点在于提供各种优惠政策, 尽量吸引外资的流入, 对外商投资的审批和管理水平较低, 对外资的流向不加选择和审查, 因而出现了盲目引进、重复引进的情况, 甚至出现了为了享受各种优惠措施, 而进行“假投资”的现象。因此, 在这一阶段中, 我国强调在进一步保护并促进外商投资的同时, 加强对外商投资的管理, 注重

[收稿日期] 2002-04-09

[作者简介] 刘美蓉(1977-), 女, 山东人, 厦门大学法律系研究生, 主要研究方向为民商法。

通过立法来提高利用外资的质量；2000 年以来的提高阶段，在这一阶段，为适应新形势的需要（特别是加入 WTO 的需要），进一步扩大外资的流入，提高外资的质量，对调整外资的三大基本法进行了修订。

## 二、我国外资立法面临的挑战

我国已加入世贸组织。WTO 框架主要来自于 1994 年 4 月在 GATT 主持下乌拉圭回合的第八轮贸易谈判，其中对我国外资立法的主要影响来自于《与贸易有关的投资措施协议》（TRIMs）。

TRIMs 协议首次将与贸易有关的投资措施纳入了 WTO 统辖下的多边贸易体制框架之中。TRIMs 协议本身是多边货物贸易协议中的一个，由前言、正文（共九条）和附件（解释性清单）三部分组成。TRIMs 协议仅适用与贸易有关的投资措施，协议采取概括与列举式相结合的办法来对应予禁止的 TRIMs 作出规定。TRIMs 协议所附的解释性清单列举了五种 TRIMs 协议禁止的与货物贸易有关的投资措施：1. 违反 1994 年 GATT 第 3 条第 4 款的两种措施：a) 要求企业购买或使用当地生产的或来自于当地的产品；b) 限制企业购买或使用进口产品的数量，并把这一数量与该企业出口当地产品的数量或价值相联系。2. 违反 1994 年 GATT 第 11 条第 1 款的 3 种措施：a) 对企业进口用于当地生产或与当地生产相关的产品，一般地或在数量上根据该企业出口它在当地生产的产品的数量或价值加以限制；b) 对企业进口用于当地生产或与当地生产相关的产品，通过将其可获得的外汇数量限于可归属于它的外汇收入而加以限制；c) 限制企业出口产品或为出口而销售产品。

目前，我国的外资立法和 TRIMs 协议之间还存在着不少差异，具体表现在：1. 与《TRIMs 协议》国民待遇不符的状况，如在国内税收方面，我国给予外商投资税收优惠，所以存在着外商投资企业的税收待遇高于国民待遇的状况。2. 出口或进口销售数量限制的投资措施：《TRIMs 协议》附表明确禁止各缔约国限制外资企业购买或使用进口产品的数量，并把这一数量与该企业出口当地产品的数量或价值相联系。3. 在有关进出口许可证、配额规定的投资措施方面，GATT1994 第 11 条要求不得将

进出口许可证作为限制或禁止国际贸易的行政手段，否则将会被视为进出口数量限制。而我国《外资企业法实施细则》第四十五条要求外商作为出资的机器设备、外资企业的进口设备和物资清单都需要领取进口许可证，这些规定可能会被视为涉及配额、进出口许可证的数量限制措施。

## 三、我国外资立法的完善思路

至今 WTO 协定生效已经五年，我国加入 WTO，必须遵循 WTO 体系规定的“通知”和“通报”的义务，我国的外资立法将受到来自各个方面的挑战，因此我们有必要在 WTO 的框架下寻找完善我国外资立法的思路。

（一）加强对外商投资的法律管制。从改革开放至 90 年代的一段很长时间内，我国对外资的利用着重在于外资的数量，而不是外资的质量，这就导致重复引入、假引入和滥引入等一系列问题，这一时期总的来说，我国吸收的外资质量不是很高，因此在新世纪中，我国有必要加强对外商投资的法律管制，以立法的形式引导外资流向的地区结构和行业结构。

（二）根据《TRIMs 协议》调整外资立法中的国民待遇原则和一般取消数量限制原则。应删除与《TRIMs 协议》规定不符的法律、法规的基本原则，包括那些国内法或行政命令项下的强制性或可予强制执行的措施，或为取得优惠地位所必须的措施，以及有关限制措施。

（三）合理利用《TRIMs 协议》中的例外条款。《TRIMs 协议》中规定：“GATT1994 协议项上的所有例外均应适当地适用于本协议的规定。”

### [参考文献]

- [1] 卢炯星. 加入 WTO 与我国外商投资法面临的挑战及对策 [J]. 中国法学, 2000, (4).
- [2] 刘笋. 论 WTO 协定对国际投资法的影响 [J]. 法商研究, 2000, (1).
- [3] 张莉. 中国外资法律制度面临的挑战与变革 [J]. 福建师范大学学报 (哲学社会科学版), 2000, (3).
- [4] 种及灵. 外资政策与外资立法之完善 [J]. 现代法学, 1996, (4).
- [5] 姚梅镇. 国际投资法 [M]. 武汉大学出版, 1987.

[责任编辑: 森 枰]